22 22 24



POR
EL LICENCIADO MIGVEL DE NVEROS, Y SANTA FE, RACIONERO DE LA SANTA IGLESIA METROPOLITANA DE NVEStra Señora del Pilar, primera, y mas antigua Cathedral de Zaragoça.

SOBRE LA PROVISION DE FIRMA ne pendente Appellatione.

INITIVM A DOMINO.



EL Oficial Eclesiastico, Executor de unas Bulas Apostolicas, en que se supone aver reservado su Santidad cierta pension a favor del Canonigo D. Sebastian Porter, y Casanate, sobre los frutos, y rentas de la Racion, que al tiẽpo de la reserva obtenia el Firmante, ha fulminado processo con las ceremonias ordinarias, amonestandole pagasse dos pensiones vencidas; y aviendole opuesto al Pensionario legitima excepcion por estar excomulgado, y assi incapaz de ser oìdo, no respondiendo por su parte cosa relevante, despreciò el Executor la excepcion, y passò a dar sentencia, cuyo thenor es.

Attent. cont. Exceptionem excommunicationis impe-

dientis recuperationem pensionis Ecclesiasticæ in favorem D. Sebastiani Porter, & Casanate concessæ, oppositam per Reverendum Michaelem de Nueros, & Santa Fè Portionarium Sanctæ Ecclesiæ Divæ Mariæ Virginis del Pilar requirere altiorem indaginem declaramus: Eamque ad aliud iudicium reservamus, & cum his dicimus dictum Michaelem Portionarium supradictum sententias censuras, & pœnas in literis Apostolicis reservationis pẽsionis supradictæ, de quibus in processu ob illarum non paritionem, ac ob non solutionem centum librarum monetæ Iaccensis pro terminis ultimo decursis incurrisse, ac in eas incidisse, ipsumque uti excommunicatum, & declaratum ab omnibus Christi fidelibus evitandum, literas desuper declaratorias concedendo, prout concedimus, & relaxamus eundemque Michaelem in expensis in hoc processu factis condemnamus, &c.

De esta sentencia apelò el Titular, y el Executor denegò injustamente la apelacion, que procede de semejãtes excepciones no admitidas por los Executores de gracias Apostolicas, y puede interponerse recurso por via de fuerça a los Tribunales superiores, como advierte D. Francisco Salgado *de Regia protect. p. 4. cap. 7. n. 8.* ubi multorũ authoritatib⁹ scribit: *Quod si in executione pensionis vigore literarũ Apostolicarũ, Executor, seu Sub executor, legitimã aliquã exceptionẽ obstantẽ executioni, ortã puta, ex vẽtre, seu natura gratiæ incõpetẽtiæ, vel subreptionis, & similes reijciat, excedit, ab huiusmodique ex cessu appellari licet quoad utrumque effectum, cui si Executor, seu Subexecutor non detulerit, SVPREMVM TRIBVNAL, ad quod pro delatione recurritur, violentiam facere deferendum, ac reponendum declaraturum*, advertit in individuo *Flor. de Mena.*

Y

Y aunque regularmente,al que apela de la ſentencia condenatoria a pagar la penſion impueſta ſobre ſu Beneficio,no haze fuerça el Iuez que no defiere a la apelacion ex D.Salgad.*de Reg.protect.p.3.cap.3. uſque ad 22.* pero advierte en los numeros 23. & 24. que no ſiempre procede eſta regla, y numera varias excepciones, que de no admitirlas puede apelarſe, *quoad utrumque effectum, devolutivum, & ſuſpenſivum*, ex Gigant. Flor. de Men. & Berall. Con que ſe juſtifica el decreto, que pide eſta Parte de la firma, *ne pendente appellatione*, ſobre cuya proviſion ha comunicado el ſeñor Relator una duda,que contiene dos partes, y a entrambas ſe darà ſatisfacion teniendo preſente la Duda, que dize aſsi.

Parece,que la firma no eſtà en caſo de proviſion, porque de la excepcion opueſta contra el Canonigo Porter,no conſta in promptu,para que le tarde la paga de la penſion, porque contra excomunion ſe pueden oponer diferẽtes dudas.Y quando fuera cierto,que de la excomunion conſtara,toca la ſatisfacion a dicho Cabildo,y no a èl ſolo,y aſsi no eſtà por èl la ſatisfacion, y en odio de la excomunion no ſe le ha de embaraçar la penſion,que tiene cargada authoritate Apoſtolica.

Y para proceder con claridad, ſupongo, que en el juizio de manutencion, y executivo puede oponerſe la excepcion de que ſe trata, de cuya no admiſion puede apelarſe con entrambos efectos, pues aunque Don Franciſco Salgado *ubi ſupra*, no la expreſa, ſe remite en el *numero* 80. a muchas excepciones, de que hizo particular mencion Gigante *de penſionib. quæſt. fin.* entre las quales refiere la de excomunion contra el Penſionario, y reſuelve ſe puede oponer ante el mero Execu-

cu-

cutor, y que impide el progresso del juizio executivo, ibi.nu.17. *Decimo opponi poterit, quod Pensionarius, qui coram suo Executore pẽsionem petit, est excommunicatus, quo casu Executor illum repellere debet*. Cap. *exceptionem de except*. vbi DD. magis communiter tenent, *quod etiã Reo volente, Iudex non debet admittere excommunicatum ad agendum, &c. Et huiusmodi exceptio opponi potest coram mero Executore sententiam exequente, & executionem ipsam impedit*, Glos. in cap. sicut 2. quæst. 1. & ibi DD. *Est enim exceptio, quæ concernit inhabilitatem Agentis, quæ nunquam censetur exclusa per generalem exclusionem exceptionum.*

Doctrina, que siguen por cierta, y admitida en practica Loterio *de re benef. tom.* 1. *lib.* 1. *quæst.* 38. *num.* 88. D. Ludovisius *decis.* 64. *nu.* 3. ubi *Beltramin.* latè Posth. *Observ.* 68. *à num.* 19. quibus addendi Burat. *decis.* 306. *num.* 5. Zachias *de obligat. Camerali q.* 17. *nu.* 5. relati à Tonduto Sanleger. *de pensionib. Ecclesiasticis cap.* 67. *n.* 6. 7. & 8. y en el *num.* 10. concluye: *Ideo remanet incon cusa veritas, quod etiam in iudicio manutentionis exigen di pensionem, excommunicatus non est audiendus.*

Y dexò advertida en el *num.* 8. una decision admirable de la Rota apud Marchesanum *tom.* 1. *de commissionib. fol.* 1050. ibi: *Cum Michael Perez prætenderet manuteneri in exactione cuiusdam pensionis circa Petrum Ioannem Andreæ, & viceversa Petrus prætẽderet, eum, uti excommunicatum repellendum esse à limine iudicij. Ideò dubitavi an dictus Michael sit audiendus, & sic an sit ei dãdum mandatum de manutenendo in casu, ad effectum de quo agitur; Et Domini negativam sententiam amplexi sunt, ea ratione moti, quod Michael per recursum habitum ad Iudices laicos pro impedienda iurisdictio-*

ctioni Ecclesiastici, coram quo lis contestata fuerat inter prædictas partes, incidit inexcommunicationem, de qua in Bulla Cœna Domini.

Porque en casos semejantes no se atiende a lo valido de la reserva de la pension, sino a la incapacidad del Pensionario, que censurado y publicado sin mostrar la absolucion (como en nuestro caso) no haze suyos los frutos, y le obsta la excepcion en el juizio executivo, ita Rota apud Farinac. *post thomum 2. consil. decis.* 275. *ubi num.* 2. & 3. scribit: *Vnde inferebant Domini, quod cum Papa declaraverit, Ioannem incidisse in pœnas, & censuras Bullæ Cœnæ Domini, & de absolutione non doceatur, obstat exceptio excommunicationis, quæ agentem ad fructus, seu terminos pensionis repellit, ea ratione moti; quia excommunicatus est incapax redditüum Ecclesiasticorum, & non facit fructus suos,* Cap. *Pastoralis* 5. *§. verum de appellat. &c. Ideoque non suffragatur Ioanni, quod pensio sit legitima, & valide reservata, quodque is sit in quasi possessione illã exigendi; Obijcitur enim non invaliditas pensionis, sed incapacitas Pensionarij, qui cum sit excommunicatus, non potest agere ad pensionem, nec etiam per viam manutentionis, &c. Quippe exceptio excommunicationis, nunquam censetur exclusa, & obstat etiam coram mero Executore.* Galesius *ad* 4. *p. obligat. cameral. q.* 1. *num.* 3. 4. & 5. Esta misma decision se halla impressa apud Marchesan. *de commissionib. tom.* 2. *fol. mihi* 437.

Y siendo Actor voluntario; justamente se le niega la audiencia, ex Gemin. *in cap.* 1. *sub num.* 11. *vers. Item posset excommunicatus de rescript. lib.* 6. ubi Ioan. Andr. *vers. Item quod posset*, Butrius *num.* 11. Franch. *num.* 11. *vers. Et similiter*, y los fieles tienen obligacion

 de

de evitarlo. Cap. *cum deſideres*, Cap. *ſignificavit*, Cap. *inter alia*, Cap. *ſacris*, Cap. *ſi concubinæ de ſent. excommunicat.* por la razon que diò Ricciolo; *Vt contumaciæ vitium reprimatur, nempe ut excommunicatus rubore ſuffuſus ad humilitatis gratiam, & reconciliationis affectum facilius inducatur*, ita ex Cap. *cum ab homine de ſent. excommunic.* tradit *in tract. perſon. extra gremium Eccleſiæ exiſtent. lib. 4. cap. 43. num. 2, &* 3. obligacion preciſſa en inferiores, y ſuperiores atender a eſta prohibicion, y no permitiẽdoſele al Obiſpo, comunicarlo, ut probatur ex Cap. *Cum deſideres de ſent. excommunicat.* Pater Suarez *tom. 5. de cenſur. diſp. 15. ſect. 7. ſub num. 4. verſ. Quod idea verum*: lo admite, y comunica en juizio ſu Oficial, violando los ſagrados Canones.

Ni puede pretender hazer ſuyos los frutos Ecleſiaſticos durante la excomunion, cuya excepcion le obſta haziendole incapaz de percebirlos, aſsi lo ſiente Rebuf. *in praxi in forma nova proviſsionis in verb. Teque abſolvente, num.* 18. per Gloſſ. *in cap. præter 32. diſtinct.* pues como dixo Tonduto *ubi ſupra* num. 4. *Dei, & Eccleſiæ inimicus non debet de Chriſti patrimonio vivere.*

Eſta doctrina la toman comunmente los DD. del Cap. *Paſtoralis, §. verum in fine de appellat.* aplicandola con identidad de razon a los frutos de la penſion, de que no puede valerſe el excomulgado, pues en ſentir de muchos, y con grande fundamento, los que avia de percibir el Penſionario, como ſi fuera muerto, ceden a utilidad del Titular, y merece por todos verſe a Ricciolo *d. tract. lib. 4. cap. 14. à num. 5.* ibi: *Extenditur ſecundo ut pari ratione Excommunicatus privetur fructibus penſionis, quia cum diſpoſitio d.* §. verum *inducat privationem proventuum, utique ſub tali voce comprehenduntur*

om-

omnes fructus, non solum naturales, & industriales, sed etiam artificiales, & sic fructus pensionis: Y despues de aver referido copiosas autoridades, prosigue: *Quod excommunicatione durante non potest excommunicatus agere ad fructus pensionis, neque per viam manutentionis,* & idem fuerat antea decissum in Valentina pensionis 31. Ianuarij 1600. coram bonæ memoriæ Litta. *ideò, quod durante excommunicatione, quod erat solvendum Pensionario cedit lucro Titularis, non secus, ac si excommunicatus esset mortuus, cum tanquam talis censeatur, &c.* Pro quo est text. *in cap. unic. in princip.* Ne Sede vacante *lib. 6.* ibi: *Episcopo mortuo, vel à Beneficiorum collatione suspenso*, in tantum *ut Titularis si solverit ignoranter, posset solutum repetere*, si credimus Garciæ *de beneficijs p. 1. cap. 5. n. 133.* & iterum *p. 7. cap. 13. n. 139.*

20 De donde se infiere, que el Executor tenia obligaciõ de admitir la Excepcion, q̃ nadie hasta aora ha negado, puede oponerse en el juizio executivo, & prędictis decisionibus addo Rotam apud Peñam *tom. 2. decis. 1184. n. 4.* ubi Dominus Episcopus Barbastrensis *lit. B.* qui citat Cavallerium *decis. 372. num. 2.*

21 Aunque algunos DD. y en particular Posthio *d. observat. 68, à num.* 19, afirman, que si la excepcion es dudosa, no le obsta al Pensionario en el juizio executivo, serà precisso responder a este reparo, en que peca la sentencia del Executor (como en lo demas) pues llevado de la limitacion, que esta Parte no niega, sin examen, ni averiguacion de los documentos, que tenia patentes en processo, por donde le constava in promptu, que el Pensionario estava excomulgado, y publicado, despreciò la Excepcion.

22 Y assi supongo, que aunque se defiera al arbitrio del

Iuez,

Iuez, sobre si la excepcion requiere mayor examen, ha de ser el arbitrio regulado, ut ex Menoch. *de arbitrarijs casu* 20. & alijs; firmat D. Salgad. *de Reg. protect. part.* 3. *cap.* 3. *num.* 80. Porque le parezca al Executor negar el hecho de processo para la limitacion, no puede hazer el caso dudoso. Y como las razones, que se opongan a su declaracion, han de influir para facilitar la satisfacion à la Duda, sobre la Firma que se suplica, examinarè lo que resulta de processo para convencerla.

Por parte del Racionero Titular, citado, y amonestado, se pareciò ante el Executor, y con los protestos necessarios se alegò, que el Canonigo D. Sebastian Porter estava legitimamente excomulgado, y declarado por tal con autoridad de la Sede Apostolica, á cuya causa se abstenia de celebrar, motivo que han dado los pleytos de entrambas Iglesias, y que esto era notorio constandole a dicho Executor, y se hizo fè del Registro de la Curia Eclesiastica *del año* 1661. y señaladamente de la presentacion de la Declaratoria, Excomunion, y publicacion contra el Cabildo de San Salvador, presentada a 20. *de Iulio de dicho año*, y tambien de un acto testificado a instancia del Racionero Titular *a* 23. *de Octubre de* 1667. y alegando la notoriedad del caso, se opuso todo a fin, de que el Pensionario no fuera oìdo en juizio, ni se passara adelante en la causa.

Siendo esto constante a vista de los actos, y notoriedad; como pudo el Executor suponer, que la excepcion requeria mayor examen? si no bastan, Declaratorias, Publicaciones, Reconocimientos: que ha de bastar para persuadir una verdad? La parte no haze dudoso el caso, porque lo confiessa absteniendose; y lo ha recono-

ci-

cido instrumentalmente, y el Executor pretende que aya duda, solo por dudar. El Superior declara la excomunion, y validamente se publica, y afirma el Executor, que la excepcion requiere mayor examen, quando no ha avido conciencia mas examinada, que quantas Declaraciones se han hecho en esta causa, cuya verdad no puede reducirse a disputa sin notable censura. Publicamente se leen de todo el Pueblo essas Tablillas, ò Sobrescritos de inobediencias, consta por acto en processo; y pretende el Executor, que no sean Letras Declaratorias, aviendolas leìdo tantas vezes, y obedecidolas alguna. Esto mas es intentar, hazer repugnancia al entendimiento, que desear correr con la razon, y obediencia a la Sede Apostolica.

Y no puede dudarse, que al Executor le constò in prõptu de la excomunion, Declaratoria, y su publicacion, y que a vista de todo el Pueblo se lee excomulgado el Canonigo D. Sebastian Porter, y la denunciacion a solas solemnemente publicada, era bastante prueba, ut tenent Decius *in cap. dilecti num.4. de appellat.* Felin. *in cap. Prudentiam, §. sexta,* Capella Tolosan. *quæst.* 300. porque en duda se presume por el Iuez, y la valididad del acto, *ex cap. in præsentia de probat.* Mascard. *de probat. conclus.* 693. *num.* 19. Y la Excomunion publicada a instancia de parte legitima, se presume durar siempre, præcipuè no auiendo constado de la absolucion, secundum Abb. *in cap. proposuit nu.4. de Clerico excommunic.* Couarr. *in cap. Alma mater, §.2. nu.6. de sentent. excommunicat.* latè Mascard. *de probat. concl.* 12. *num.* 2. *vol.* 1. *&* *conclus.* 704. *nu.* 1. *vol.* 2.

Y basta la notoriedad del caso, para que pueda afirmarse, que al Iuez le consta de la excomunion; y el mo-

 do

do de publicarla, que admite el drecho para la noticia comun, se aplica al caso presente, conforme lo que advierte el Padre Suarez *de censur.tom.5. disp.9. sect.2. nu.8. in fin.* ibi: *Videtur autem verbum publicata generalius, quam denuntiata: Propriè enim excommunicationis sententia denuntiari dicitur, quando ore profertur publicè in Ecclesia ubi fieri solet: Publicari autem dicitur, vel illo modo, vel etiam quando in Foro, aut in alijs publicis locis affigitur, vel quacumque alia ratione ita promulgatur, ut in communem omnium notitiam venire possit, quæ omnia sub illo verbo publicata comprehenduntur.*

Constandole al Executor de la notoriedad, ò publicacion, no pudo admitir en juizio por actor al excomulgado, ex Fontanel. *decis.* 351. *num.* 12. ibi: *Quoad secundum articulum, qualiter constare debet Iudici, Actorem esse excommunicatum, ut repellat eum à iudicio? Dic, cum est notorius, vel publicatus, aliàs non posse,* Puteus *decis.* 15. *de restit. spoliat.* Pontan. Marta, & Farinac. citati per Carol. de Grasis in citat. exceptione 4. ex num. 40. *Vbi etiam quis dicatur notorie excommunicatus,* addendus Vincentius Carrotius *de remedijs adversus præiudiciales sententias,* & reliqui sup. citat. y procede aunque la parte no lo opusiera, ex text. expresso *in Cap.1. de exceptionib. in* 6. ibi: *Eo tamen salvo, ut si Actor excommunicatus sit publicè, & hoc Iudex noverit, quandocumque. (& si de hoc Reus non excipiat) Iudex ex officio suo, Actorem repellere non postponat*, y lo mismo se practica con su Procurador, ut notat Fontan. *d. decis.* 351. *num.* 6.

Y tiene menos dificultad siẽdo la publicacion por la inobediencia a los Executoriales, que motivarõ la Declaratoria, y de todo le constò prontamente al Executor,

tor, pues aunque la otra parte se defendiera, cõ que avia apelado, siẽdo la Declaratoria parte de la execuciõ de lo juzgado, *ad text. in l. 2. C. de execut. rei iudicat.* de la manera, que no podia apelarse de la execucion, *l. ab Executore, C. Quorum appellat. non recipiantur*, assi tampoco de la Declaratoria, ex Lancellot. *de attent. c. 12. lim. 21. num.* 32. Geminian. *conf.* 99. *sub nu.* 1. *vers. Quandoque fertur diffinitiua.*

Y aviendole constado a la Rota de la notificacion, y reproduccion de los Executoriales, y de los actos patentes de inobediencias, concedidos los terminos ordinarios segun su estilo, justamente se decretò la Declaratoria, ex traditis à D. Peña. *decis.* 1369. *num.* 2. vbi D. Episcopus Barbastrensis, *lit. C.* Idem *decis.* 1634. *nu.* 2. D. Duran. *decis.* 359. *nu.* 1. Seraph. *decis.* 1113. *num.* 3. que es efecto de la inobediencia, y contumacia, *Cap. Episcopi* 11. *quæst.* 3. Abbas *in cap.* 1. *nu.* 10. *vers. Cum excommunicatio de Iudicijs*, Felin. *in Rubr. de sententia excommunicationis nu.* 1. D. Peña *decis.* 1260. *nu.* 1.

De que se infiere, q̃ al Executor le constò in promptu, que el Pensionario estaba publicamente excomulgado, y nadie ignora, que este, como otros Capitulares de su Iglesia, se abstienen de celebrar, y asistir a los divinos Oficios, y sino es en obediencia de las censuras porque se abstienen? cuyo hecho notorio bastò alegarlo en processo, ex Glos. *in l. Civiles, C. de appellat.* Ioan. Fab. *in §. ex non scripto inst. de iur. natural.* Mascard. *conclus.* 423. *nu.* 23. & 31.

De los Actos, y Registro hizo fè el Titular dentro del termino probatorio, y tuvo presente el Executor la Declaratoria, y su publicacion, y assi le constò in promptu de la excomunion, como hablãdo de diversas

ex-

excepciones advierte D. Bardaxi *ad Forum 25. de Apprehensionib. num. 38.* ibi: *Quia de quacumque habebitur ratio, si incontinenti de ea constet. Dicitur constare incontinenti, si intra terminum probatorium inductum per istum Forum legitimè de ea constet, &c. Legitimè debet de ea haberi ratio*, y fue sentir de Bartulo *in l. ult. num. ult. ff. pro suo*, que resulta incontinenti de la excepcion, siempre que pueden verificarse las palabras del Iurisconsulto Vlpiano en la *ley Si is, à quo 3. in princip. ff. ut in poss. legat.* cuius verba sunt: *Si is, à quo satis petitur offerat cognitionem, & dicat hodie constat de fideicommisso, hodie agatur, dicendum est cessare satisdationem*, y lo explica al intento Argelo *de adquirenda posses. quæst. 2. per tot art. 8. & 9.* ibi: *In primis censeri probatam incontinenti exceptionem, de qua constat per instrumentum productum, simul cum libello Rei illam allegãtis*, Mascar. *de arbitrar. lib. 2. casu 17. nu. 8.* Collerus *de processibus executivis 4. p. cap. 2. num. 23.* Maranta *tit. de exceptione num. 16.* Nata *cons. 152. nu. 2. & cons. 153. num. 4.*

Ni pudo el Executor reservar la excepcion con pretexto de ser dudosa, porque ningun Autor de quantos tratan la materia, y he reconocido, hablan en caso, como el presente, de auerse publicado a instancia de parte legitima la excomunion, contraìda, desde que se diò principio a la inobediencia de los Executoriales, leyendose actualmente las tablillas, siendo notoria su publicacion.

Y quando la excomunion del Pensionario fuera nula, entre tanto, que Iuez competente no declara la nulidad, no puede ser oìdo en juizio, como siente con autoridad de graves Theologos, Thomas del Bene *in Theolog. Morali tract. 5. de radice restitutionis obiect.*

3.

3. *num.*65. ibi: *Quod quamvis Excommunicatio, quæ evidenter est nulla, non teneat, neque in Foro interno, neque in externo, adhuc tamen excommunicatus nulliter (licet non sit extra iudicium vitandus)* IN IVDICIO TAMEN NON ADMITTITVR VT ACTOR, DONEC PROBET EXCOMMVNICATIONIS NVLLITATEM, *in facto tamen nullitatis probando admittitur.*

A esta doctrina, no contradize Posthio *observ.* 68. *num.*26. diziendo, que la excepcion dubia non repellit à iudicio, porque esto procede quando dubitatur de veritate incursus con fundamento, no quando es cierto el incurso, como aqui lo persuade la Declaratoria, publicacion, tablillas, y observacion de ellas; y aunque pretendiera el Pensionario alguna nulidad sobre la publicacion, no aviendo opuesto en processo motivo relevante, antes bien contradiziendole el hecho notorio de abstenerse con los Reconocimiẽtos que à todos consta, ni podia ser oìdo, ni el Executor dexar de admitir la excepcion, pues aviendose verificado dentro del termino, sin probar cosa en contrario el Pensionario, aunque tuviera que oponer, no tenia pretexto para declarar el Executor, que la excepcion requeria mayor examen, como discurre maravillosamente D. Francisco Salgado *de Regia protect. part.* 3. *cap.* 3. *num.* 60. ibi: *Et sic non sequitur, aliqua exceptio requirit probationem, ergo requirit altiorem indaginem, quoniam ut supra diximus, ad hoc dumtaxat datur à Iudice Executore terminus, licet brevis, eius arbitrio, ut opposita exceptio intra illum probetur, & sic nihil mirum, ut contra ipsam fortiter tenendum sit.*

Y aunque pretendiera el Pẽsionario, q̃ la excomuniõ

era injusta, y huviera apelado, durante la apelacion, que dava privado de los frutos; y assi de la pension, *ut in dict. cap. Pastoralis, §. verum*, notant Abbas *num.* 6. Franc. *num.* 4. Moneta *de distrib. cotid. p.* 2. *q.* 15. *nu.* 19. P. Suarez *de censur. disp.* 13. *sect.* 2. *num.* 19. ibi: *Donec id probet, censetur non facere fructus suos*, y es la razon: *Quia excommunicatio quamvis injusta, tamen est vera excommunicatio. Illa enim non sumit vires à iustitia causa, sed à potestate Clavium*, ita Ricciulus *d. tract. lib.* 4. *c.* 14. *nu.* 14. ex Geminiano *in cap. Romana in Vniversitate de sent. excommun. lib.* 6.

Al Executor le avia de constar, que el Pensionario estava absuelto, para oìrlo, y passar adelante en la causa, pues no ay otro medio para que cesse la excomunion, Capite *cum desideres* 5. *de sentent. excommun.* ibi: *Nisi absolutionis beneficium sequatur*; Cap. *quod in dubijs* 30. *in princip.* Cap. *Sacris* 38. *eod. tit.* Glos. *in Clem.* 1. *vers. Donec in fine de decimis* ubi communiter DD. Y assi dixo el P. Suarez *de censur. tom.* 5. *sect.* 1. *nu.* 2. *Censuram propriè, & perfectè solum tolli per absolutionem.* Ni se presume, que el Sumo Pontifice tratando con el excomulgado, quiere absolverlo, si de otra manera no declara su animo, y forma el argumento *el P. Suarez*, contra los Prelados inferiores *d. lib. de censur. disp.* 7. *sect.* 9. *nu.* 12. ibi: *Consequens autem est, falsum ut constat*, ex Clementina *ult. de sent. excom.* ubi: *Etiam de Summo Pontifice dicitur, quod licet scienter participet excommunicato, per hoc ipsum absolvere non censetur, nisi aliter exprimat se velle id facere: Ergo multo minus id dici poterit de inferioribus Episcopis, quod etiam colligitur ex cap. cum desideres de sent. excõmunicationis.* Doctrina con que se prueba lo poco que les aprovecha a los Capitulares de San

Sal-

Salvador, que los comunique el Prelado, ni otras personas para considerarse libres de las Censuras.

Para evitar la excomunion ya contraida, no basta la enmienda, y satisfacion, sino se aplica el remedio eficaz que tiene la Iglesia por medio de la absolucion del Superior, pues lo que juridicamente, y con publica potestad se ha ordenado, ha de cessar por los mismos medios, que se ha introducido, como enseña el Padre Suarez *de censur. disp. 7. sect. 1. nu. 8.* cuyas palabras merecen tenerse presentes: *Nam certum est, censuram semel contractam non tolli ipso facto propter emendationem solam, vel quamcumque satisfactionẽ peccatoris: Quamvis enim contumacia præcedere necessario debeat ad censuram ferendam, non tamen necessario durare debet, ut censura duret. Quia illa causa non est ita fundamentum censuræ, ut in illa quasi nitatur ut relatio in suo fundamento, neque ita ut sit causa à qua ille effectus pendeat inservari, sed in fieri tantum: Sicut culpa est causa pœnæ, & tamen semper durat pœna post transactam, immo, & post remissam culpam. Itaque licet post exhibitam condignam satisfationem absolutio à censura tribuenda sit ex cap. qua frõte de appellat. Tamen hoc ipsum ostendit, censuram, nec esse ablatam donec per absolutionem tollatur, Quod* plane colligitur ex cap. cum desideres de sent. excom. *Quod ita fieri meritò institutũ est; Tum,* VT QVOD IVRIDICA, ET PVBLICA POTESTE LIGATVM ERAT, EADEM DISOLVATVR: *Tum etiam,* QVIA LICET QVOAD TOLLENDAM CONTVMATIAM, ET OBEDIENDVM ECLLESIÆ SATIFACTVM SIT, NON TAMEN EST SVFFICIENS POENITENTIA ACTA, PRO CVLPA COMMISSA. *Et hæc sapè imponenda est, cum absolutio conceditur.*

Con

Con la circunſtancia de eſtar reſervada la abſoluciõ, (como en nueſtro caſo) al Sumo Pontifice tiene menos dificultad, por lo que advierte el Excelentiſſimo ſeñor D. Chriſtobal Creſpi de Valdaura (eminente en letras, y dignidad) *en una curioſa Obſervancia, que es la* 99. *de el tom.* 2. *nu.* 3. alli: *Nam & ſi regulariter excommunicatus ſit abſolvendus ab eo qui eum excommunicaverit, vel remittendus ad eum, &c.* pone dos limitaciones, que no ſon a mi intento, pero ſi lo que concluye *d. n.* 3. *QVÆ intelliguntur niſi excommunicatio ſit reſervata Summo Pontifici* cui additur P. Suarez *de cenſur. diſp.* 18. *ſect.* 2. *nu.* 3. & de materia excommunicationis reſervatę, *Ioannes Andreas*, & Canoniſtę *in cap. ex frequentibus de inſtit.* plures apud Navarrum *in ſum. cap.* 27. *num.* 40.

Y en terminos de la queſtion que ſe trata, ſolo dexa de admitirſe la excepcion en el juizio executivo, quãdo conſta de la abſolucion, como ſintiò la Rota apud Buratum *deciſ.* 306. *to.* 1. *n.* 5. ibi: *Quia docebatur de abſolutionẽ cõceſſa à Priore Annuntiatæ Traiecti, vigore ſpecialis facultatis A. C. expeditæ ſub ea die, quæ in abſolutione enuntiatur*, porque de otra ſuerte ſeria impracticable, y en excepciones ſemejantes lo repite la Rota apud *d. Ludoviſium deciſ.* 64. *num.* 9. ibi: *Si obijciatur de periurio, neceſſarium eſſe docere de abſolutione*, y Poſthio *d. obſerv.* 68. *num.* 11. & 12. ibi: *Niſi obtenta, ac oſtenſa fuerit abſolutio; & quidem in ſpecie de omnibus iuramentis in inſtrumento appoſitis, cum ſimplex abſolutio non ſufficiat.*

Y en todo caſo, aunque pretenda el excomulgado, que lo eſtà injuſtamente, no puede ſer oìdo ſino pide la abſolucion, ut ex cap. *per tuas, §. verum*, ubi Abbas *nu.* 3. Vivio *deciſ.* 93. *n.* 8. tradit Ricciulus *d. tract. lib.* 4. *cap.*

1.*nu.* 5. y de lo contrario se pierde el respeto a las Censuras, y se niega la autoridad al Superior.

Aumentase a lo dicho. Es tan cierto, que la excomunion no cessa sino por la absolucion, que aun quando està promulgada donec excommunicatus satisfaciat, no basta la satisfacion sin absolverse, ut ex veriori sententia firmat Ricciulus *d. tract. pers. extra Ecclesiæ grem. exist. lib. 4. cap. 65. num. 27. & 28.* Y defendiendo eficacissimamente este punto, funda la razon principal en lo que advirtiò *num.* 8. cuius verba: *Mihi tamen videtur eà, quòd omnis res per quascumque causas nascitur, per easdem dissolvitur: At excommunicatio nascitur ex actu iurisdictionis, & potestatis Clavium: Ergo debet dissolvi, & vacuari per actum similem; & sic per Absolutionem, Cap. à nobis de sent. excommun.* Cap. *venerabilis.* §. *Porrò de sent. excom. lib. 6.* Cap. *un. de maior. & obedientia.* Pues en nuestro caso, que està excomulgado el Canonigo Porter, sin condicion alguna, no aviendole constado al Executor de la obediencia, siendo pura la excomunion, sin que lo aya absuelto el Sumo Pontifice, ni resulte Comission para ello, ni aun alegado, que està dispuesto para pedir la absolucion: Como pudo el Executor oirlo, ni admitirlo en juizio?

Y por si no bastan fundamentos Iuridicos para probar, que el excomulgado aunque aya satisfecho, necessita de la absolucion, referirè dos portentosos milagros que lo persuaden; pues segun se desprecian las Censuras de la Iglesia, parece que esperan los que han de obedecer, que sucedan milagros. Escribe el primero, el D. Gonzalo de Illescas *part. 2. histor. Pontifical en la vida del P. Nicolao V. pag. mihi* 65. y passò desta manera.

En la Parroquia de San Martin de aquella Villa de Fromesta, que es un Priorato de la Orden de S. Benito, siendo en ella Cura Fernan Perez de la Monja, avia un feligres honrado que se dezia Pero Fernandez Teresa. El qual a la sazon era Mayordomo del Hospital de San Martin. Acaeciò, que por cierta desgracia vino a quemarse aquel Hospital. Y no teniendo el Mayordomo dineros para reedificarle, acordò pedirlos prestados a un Judio de los que en aquel tiempo avia en Castilla, que se llamava Matutiel Salomon. Venido el plazo en que se avian de bolver al Judio sus dineros, como el buen hombre no se hallasse en disposicion de poderselos pagar, huvo de pedirselos por la justicia Eclesiastica. La qual procedio contra el Pero Fernandez hasta excomulgarle. *Buscò de presto los dineros el deudor, y diolos al Judio:* y pensando q̃ aquello bastava para quedar absuelto, no hizo caso de acudir al juez por la absolucion. *Pocos dias despues de lo qual vino a caer en una grave dolencia, que le traxo al punto de la muerte: y aviendo confessado sus pecados con el Cura, pidiole que le llevasse el Santo Sacramento.* Era dia señalado de S. Cathalina, *que cae a veinte y cinco de Noviembre, y por ser dia festivo, y estar la casa del enfermo no mas que ciento y cinquenta passos de la Iglesia, acudio mucha gente al acompañamiento del Santissimo Sacramento. Entrando el Cura en el aposento del buen hombre, y aviendole hecho las interrogaciones, que en tal caso se acostumbran, delante de mucha gente, sacò el Santissimo Cuerpo de nuestro Señor en una patena de plata.* Y queriẽdole administrar al enfermo, hallòle tan pegado en la Patena, que cõ ninguna diligẽcia le pudo despegar. *Fue grandissima la turbacion del Cura, y de todos los circunstantes, y mayor la congoja del pobre penitente. El Cura*

no ſabiendo a que atribuir un tan eſtraño milagro, mandò ſalir a todos, y quedandoſe ſolo con el enfermo, preguntòle muy afectuoſamente, ſi ſe acordava de algun pecado que huvieſſe dexado de confeſſar, porque no era poſsible; ſino que por no eſtar el diſpueſto para comulgar, no permitia el Señor que le fueſſe participado tan alto miſterio. El ſimple labrador congojado de verſe en tanta perplexidad, no ſabia que ſe dezir, porque ni le acuſaba la conſciencia de pecado ninguno que huvieſſe dexado de confeſſar, ni ſe acordaba del vinculo de la excomunion que le tenia ligado, y pueſto fuera del gremio de los fieles. Haſta que ya el Sacerdote le vino a preguntar, ſi a caſo eſtava excomulgado. *Y entonces cayò el buen hombre en ſu deſcuydo, y contò lo que con el Judio le avia acontecido.* Abſolviòle luego el Cura de la excomunion, y comulgòle cõ otra forma, porque la que eſtava apegada cõ la Patena, quedòſe alli para perpetua recordacion.

El ſegundo, refiere el Venerable P. Euſebio Nieremberg, *en el tratado de obras y dias to.3.c.45. fol. mihi 75. col.4. Deſpues de Dios,* eſcribe, *miren como han de obedecer a ſus Vicarios el Pontifice Romano, y qualquiere otro que ſea Superior Ecleſiaſtico, conforme quieren ſean obedecidos ſus Virreyes, y Miniſtros. Pero principalmente quando con Cenſuras juſtas fueren intimados ſus mãdatos. De la eſtimacion que dellas ſe ha de hazer, ſolo dirè lo que he leìdo en un tratadito* de S. Anaſtaſio Sinaita *a cerca de la dignidad del Obiſpo, que aunque no ha ſalido a luz, es muy cierto, y de mucha antiguedad; y lo miſmo eſcriviò* Filon Filoſofo *en ſu hiſtoria Ecleſiaſtica.* Dize: *Que uno a quien excomulgò ſu Obiſpo, aviendoſe auſentado, vino a manos de los Gentiles, por los quales confeſſando la Fè, fue martirizado. Recogieron ſu ſanto*

Cuer-

Cuerpo los Christianos, reverenciandole como Martir. Llevaronle a la Iglesia, y pusierõle en una Tumba decente; pero al dezir el Obispo en la Missa, Pax vobis, *al punto con espanto de todos se salio de la Tumba en que iba el cuerpo, por las puertas de la Iglesia. El Pueblo entendiendo ser aquello por sus pecados, llorava, y se afligia,* hasta q̃ el santo Martir se apareciò al Obispo, y le dixo la causa, que era, por aver muerto sin la Absoluciõ, *por lo qual no avia visto el rostro de Christo, que avisasse, y pidiesse a su Obispo* que le absolviesse: *el qual lo hizo cõ mucha humildad, y reverencia del santo Martir, con lo qual quedò firme su sepulcro.*

Y puedo concluir este punto, con lo mismo que el V. P. Eusebio diò fin a este capitulo: *No es de mi argumẽto averiguar lo que segun Theologia se debia dezir en este caso; que puede tener buena interpretacion. Lo cierto es, que con particular disposicion de Dios se endereçò este suceso singular, para que concibiessemos respeto, y temor a las Censuras Eclesiasticas, y obediencia de sus Vicarios, y Prelados proprios.*

De todo lo dicho se forma un argumento, que al parecer convence para la Firma, que se suplica. En el juizio executivo puede oponerse contra el Pensionario la excepcion de excomunion: El Titular la opuso, y probò incontinenti: Luego el Executor tenia obligacion de admitirla; y de no averlo hecho pudo apelar el Titular. La mayor prueban las doctrinas puntuales, que se han referido; la menor resulta de processo, y los actos: con que es legitima consequencia, que hizo fuerça el Executor, no defiriendo a la apelacion, que tiene entrãbos efectos; y asi permitido el recurso a este Tribunal superior, por el medio de la Firma *ne pendente appella-*

tio-

tione. Formaſe otro argumento: El q̃ eſtà excomulgado, y publicado, no puede intervenir en juizio, ſin moſtrar la abſolucion: Conſtò de la excomunion del Canonigo Porter, y no de la abſolucion: Luego no pudo ſer oìdo, ni paſſar adelãte en la cauſa el Executor; pues aun que pretendiera nulidad, avia de declararla el Superior.

Ni obſta lo que inſinua la duda en la ſegunda parte, que el ſatisfazer toca al Cabildo, y no à ſolas al Canonigo; con que no eſtà por èl la ſatisfaccion. Porque ſe reſponde: Que reſulta de la copia manifeſtada con los actos, que el Canonigo Porter eſtà publicamente excomulgado; y que no ſolo no eſtà abſuelto, pero ni alegò, que eſtaba pronto a pedir la abſolucion, y obedecer las Cenſuras, aunque eſto a ſolas no era baſtante para oìrlo: *Etiam ſi iuraverit parere mandatis Eccleſiæ*, ex cap. *Quod in dubiis de ſentent. excom.* ubi Abbas *num.* 2. Ricciulus *dict. lib.* 4. *cap.* 43. *num.* 15. Y ſi por ſu parte huviera ſatisfecho, podia merecer la abſolucion por ſu parte.

A mas, que los Textos que prohiben tratar con el excomulgado, ſin diſtincion alguna lo dizen: *Et ſic indiſtinctè debent intelligi*; ut ex cap. *omnis utriuſque ſexus de pœnit. & remiſſ. l. generaliter, ff. de legat. præſtan.* Iaſon *in l. non dubium, num.* 38. *C. de legibus*; dixit Ricciulus *d. lib.* 4. *cap.* 43. *num.* 7. Con que importa poco, que la ſatisfacion principal toque al Cabildo, cuya obediencia no libraria al Canonigo Porter, ſi perſeverara como haſta aora con particulares inobediencias.

Y como la excomuniõ yere en el alma, y en el cuerpo, *Sequitur perſonã, ſicut lepra leproſum*, ex Cap. *ad reprimendum de Offic. Ordin.* Gloſſa *in cap. Paſtoralis*, §.

F *ve-*

verum, verb. subtrahuntur, vers. Qui autem de appellat. ubi Butr.*num.*20. Cavalcanus *decis.*77.*num.*55.*part.*2. Vivius *decis.*99.*num.*10.ex aliis Ricciulus *d.lib.*4. *cap.* 43. *num.* 11. y solo debe atenderse a que publicamente està excomulgado el Canonigo, con la prohibicion de comunicarle los fieles, d. Cap.*cum desideres*;Cap *significavit de sent.excommunicationis.* La incapacidad de la persona es la que se considera en el juizio executivo para negarle la audiencia,ex Farinacio *post tom.*2.*consil.d. decis.*275.*n.*2.& 3.

Y si la razon de dudar fuera eficaz, se siguiria, que a ningun Capitular de San Salvador avria obligacion de evitar, si todos no concurrieran juntos; Ni tendria reparo para celebrar en publico qualquiere singular, Ni en los juizios podia el Iuez negar la audiencia a un Canonigo,si todo el Cabildo no litigava: Esto bien se manifiesta quan lexos està de poderse practicar. Y el excomulgado por causa de su Iglesia, està separado del cuerpo Universal de toda la Iglesia, como en terminos dixo Ricciolo (respondiendo a una paridad de Gutierrez) *dict.tract.lib.*4 *cap.*14.*num.*37 *in fine*,ibi: *Hoc etiam argumentum non concludit, quia dispar est ratio absentis ex causa Ecclesiæ, siquidem excommunicatus ex causa Ecclesiæ, ut supra dictum est, separatur à corpore universali Ecclesiæ, quod quidem operatur per necessarium consequens, ne possit fructus percipere, quæ ratio non militat in absente.*

Pretender,que el Titular no era parte,por ser esta excepciõ de drecho de tercero (como se opuso en processo por el Pensionario) es notable absurdo,pues qualquiere Catholico interessa,en no tratar con el Excomulgado, y tiene obligacion de evitarlo,assi en publico,como en se-

ſecreto, Cap. *ſicut Apoſtoli* 11. q. 3. Cap. *cum excommunicato ead. cauſ. & q.* ibi: *Aut palàm, aut abſconditè*, Cap. *ſi aliquando de ſent. excom.* Caietanus *in ſum. verb. Excommunic. num. 5.* P. Suarez *de cenſ. diſp.* 15. *ſect.* 1. *nu.* 2. Alterius *de cenſur. lib.* 1. *diſp.* 10. *cap.* 1. Vivius *deciſ.* 99. *num.* 5. Aunque dè mueſtras de arrepentido, y eſtè diſpueſto a obedecer, y aunque jure la obediencia, ex Cap. *quod in dubijs de ſent. excommu.* Ricciulus *lib.* 4. *cap.* 43. *num.* 15.

Y aſsi qualquiere Tercero puede oponer la excepcion, por eſtar introducida a fauor de las almas, como enſeña Felino *in Cap. exceptionē de exceptionibus n.* 49. *verſ. Magis placet*, ibi: *Ergo datur clarè intelligi, quod repulſio de qua hic, inducta favore animarum, cuius reſpectu Quilibet auditur, & ſic habes caſum, in quo* EXCOMMVNICATIO CAVSAT IVS POPVLARE.

Ni puede juſtificarſe la ſentencia, con que la penſion es para ſuſtentarſe el Canonigo mas comodamente, pretendiēdo introducir cauſa de alimentos. Porq̄ ſe reſponde, q̄ en proceſſo no ſe pidiò por ſu parte ſe le ſeñalaran alimentos, ni ay taſſacion dellos. Y en eſta materia hazen diſtincion los DD. què el Clerigo ſuſpendido, ò depueſto, ha de probar no tiene otros bienes de que poder ſuſtentarſe, ſino de la renta de ſu Beneficio, para cōſeguir alimentos, y que al Excomulgado no ſe lè debē. *Niſi in caſu quo fame periret*, como dixo Tonduto Sanlegerio *de penſion. cap.* 7. *num.* 7. & 11. ex Abbate *in cap. Paſtoralis* 53. *de appellat.* §. *verum num.* 16. Covarruvias *lib.* 3. *variar. reſolut. cap.* 13. *num.* 8. *verſ.* 2. *in princip.* y la razon de diferencia ſe puede ver en Ricciolo *d. lib.* 4. *cap.* 14. *num.* 25.

VI-

Vltimamente, Señor, si con el dolor de ver tan despreciadas en algunos las Censuras Eclesiasticas, corriò la pluma mas de lo necessario, ha sido sin divertir la satisfaccion a la Duda, proponiendo las razones mas eficazes, que injustifican la sentẽcia del Executor, el qual teniendo obligacion de evitar en juizio al Canonigo D. Sebastian Porter (aunque la Parte no lo huviera opuesto, en sentir de graves Autores) le ha dado audiencia, fomentando su pretension, negando al Titular los remedios prevenidos por Drecho; Pero si el mismo Executor niega en la sentencia el titulo, que de justicia se debe a la Santa Iglesia del Pilar, que podia esperar un Racionero suyo sino este suceso? y sino es por cuenta tocada, no podia otro experimentarlo. Castiga al Titular, que se defiende con respeto, a las Censuras, y manda fixar, y renovar cedulones con publico escandalo, pretendiendo se obedezca su declaracion con notable injusticia; olvidando, que el Pensionario està excomulgado con autoridad de la Sede Apostolica? Su excesso remedio puede tener con el Decreto de Firma que se suplica, Como temerse el castigo en quien patrocina, al que publicamente està Censurado, teniendo a la vista el exemplo del *Rey Acab*, de cuyos excessos, lo que mas pondera la Escritura 3. *Reg*. 16. 33. *Que se adelantò en irritar la ira de Dios, mas que todos los Reyes sus antecessores, porque contra la maldicion de Iosue, se atrevio a levãtar los muros de una Ciudad Anathematizada*, palabras, del Padre Marquez en su Governador Christiano *lib*. 2. *cap*. 15. *fol. mihi* 261. *col*. 1. *in fine*.

Sub Censura graviori, Gravioris Senatus. Cæsaraugustæ 6. Decembris 1667.

El Doctor Iuan Francisco de Agreda.